

TESE 40

Proponente: Conectas Direitos Humanos

Área: Cível

Súmula: Utilização do artigo 227 da Constituição Federal como parâmetro para estipular o quantum indenizatório em caso de indenização por danos morais decorrentes da morte de crianças e adolescentes.

Fundamentação teórica e fática

Um dos maiores desafios enfrentados em casos envolvendo indenização por danos morais é a fixação do *quantum* indenizatório. Este desafio é ainda maior em casos em que os danos morais são decorrentes da morte de uma pessoa querida, especialmente filhos menores. Em sua experiência com casos envolvendo morte de adolescentes mantidos sob custódia do Estado em cumprimento de medida sócio-educativa de internação, a Conectas Direitos Humanos pôde perceber uma enorme desproporção entre os valores estipulados em casos de morte e em outros casos muito menos graves. De fato, a jurisprudência do Tribunal de Justiça do Estado de São Paulo tem aplicado os seguintes parâmetros de indenização por danos morais:

Ter sido objeto de referências caluniosas em jornal: 700 salários mínimos (Apelação Cível n. 283.062-1); Ter cheques devolvidos sem fundos em razão de uma conta bancária inativa: 500 salários mínimos (Apelação Cível n. 37.620-4); Ter recebido exame com diagnóstico equivocado: 300 salários mínimos (Apelação Cível n. 70.837-4).

Os casos de morte, principalmente de crianças e adolescentes, merecem, sem dúvidas, uma reparação maior e mais significativa do que as aplicadas nos casos acima exemplificados. No entanto, os valores aplicados pelo Judiciário em casos de indenização por morte de adolescentes privados de liberdade eram fixados em torno de 30 salários mínimos, em flagrante demonstração de desconsideração do valor da vida destes adolescentes.

Diante desta situação fática, a Conectas Direitos Humanos desenvolveu parâmetros visando aumentar o valor das indenizações por danos morais fixadas em casos de morte de adolescentes privados de liberdade. O principal destes parâmetros é a utilização do artigo 227 da Constituição Federal, que prevê a prioridade absoluta de crianças e adolescentes. Esta determinação constitucional constitui, em nosso entendimento, critério de majoração da proteção legal conferida à vida de crianças e adolescentes e, portanto, de maior reparação em casos de dano moral decorrente da violação deste direito.

Em suas ações, a Conectas tem estabelecido o patamar de 2.000 salários mínimos como valor mínimo capaz de minimizar o dano moral decorrente da morte de um filho mantido sob a custódia do Estado. Este valor foi estabelecido com base nos seguintes critérios:

- a) o bem jurídico violado é o direito à vida, direito supremo em nosso ordenamento jurídico;

- b) a vítima é um adolescente, que goza de proteção constitucional especial, sendo o único direito constitucionalmente reconhecido que goza de prioridade em relação aos demais (superproteção constitucional);
- c) a extensão do dano é enorme, e será sentido pelos membros familiares pelo resto de suas vidas;
- d) o causador do dano é o próprio Estado, que possui dever jurídico de zelar pela vida daqueles mantidos sob sua custódia;
- e) necessidade de educar o Estado nos casos de morte de pessoas privadas de liberdade, sendo notórias as violações de direitos humanos perpetradas contra este grupo vulnerável.

Com base nesta argumentação, em dois casos recentes a Conectas conseguiu majorar o valor da vida dos adolescentes pelo Poder Judiciário.

- 400 salários mínimos (recurso de apelação 053.03.800403-0)

- 525 salários mínimos (apelação cível com revisão nº 683.552-5/9-00)

Indicação do item específico das atribuições institucionais da Defensoria Pública correspondente

III - representar em juízo os necessitados, na tutela de seus interesses individuais ou coletivos, no âmbito civil ou criminal, perante os órgãos jurisdicionais do Estado e em todas as instâncias, inclusive os Tribunais Superiores;

Indicação do item do Plano Anual de Atuação da Defensoria em que se insere

(Item a ser indicado na Deliberação CSDP nº 57, de 04/01/08 – Acesso ao Plano: </dpep/Conteudos/Materia/MateriaMostra.aspx?idItem=925&idModulo=5010>)